

UNIVERSIDAD DEL SALVADOR
FACULTAD DE CIENCIAS JURIDICAS
DOCTORADO EN DERECHO PENAL
Y
CIENCIAS PENALES

Tesis Doctoral



" El desconcierto representa gran parte del impulso inicial que me llevo a escribir éste libro. Estaba desconcertado al no poder dar respuesta cuando tenia frente a mi estudiantes que preguntaban, a veces irreverentemente, porque la criminología es un revoltijo tan confuso."

Austin Turk

Criminality and the Legal Order



USAL
UNIVERSIDAD
DEL SALVADOR

UNIVERSIDAD DEL SALVADOR

Facultad de Ciencias Jurídicas

DOCTORADO EN DERECHO PENAL Y CIENCIAS PENALES

TESIS DOCTORAL

CRIMINOLOGIA Y REALIDAD SOCIAL

Una contribución a la sociología juridico-penal

USAL
UNIVERSIDAD
DEL SALVADOR

Javier Alejandro Bujan

D.N.I. Nro. 21.123.017

Mayo de 1998

INDICE TEMATICO

Titulo I:

INTRODUCCION A LA CRIMINOLOGIA

- La Criminología - Concepto.
- El Carácter Científico de la Criminología.
- Objeto de la Criminología.
- Método de la Criminología.
- Funciones de la Criminología.
- El Condicionamiento Estructural.

Titulo II:

ESCUELA CLASICA

- La Escuela Clásica - Generalidades -
- El iluminismo y una nueva justificación social para el Estado.
- Principios Fundamentales de la Escuela Clásica.
- Racionalismo.
- Igualdad y Utilidad.
- El castigo estatal.
- El nacimiento de la Prisión
- La justificación de la existencia del Estado con facultades punitivas: el contractualismo.
- Teoría de Cesare Bonesana Marqués de BECCARIA
- Teoría de Manuel de LARDIZABAL Y URIBE.
- Teoría de Cayetano FILANGIERI.
- Teoría de Immanuel KANT.
- Teoría de Jorge Guillermo HEGEL.
- Teoría de Pablo Juan FEUERBACH
- Teoría de Jean Paul MARAT
- Teoría de Giandomenico ROMAGNOSI
- Teoría de Francesco CARRARA.

Titulo III:

ESCUELA POSITIVA

- Científicismo como aval de un nuevo Status Político.
- La Estadística como ciencia auxiliar de la criminología.
- Predisposición Biológica a la Criminalidad.
- El Delincuente como Sujeto Anormal.
- Peligro Social.
- El Consenso de la Sociedad y la nueva función de la Pena Pública.
- La Defensa Social.
- La Nueva Teorización del Poder Interno y Mundial.
- Críticas al Positivismo.
- Los Antecedentes del Positivismo: Fisiología, Frenología y La estadística Moral.
- Teoría de Cesare LOMBROSO
- Teoría de Enrico FERRI
- Teoría De Rafael GAROFALO
- Pedro GARCIA DORADO MONTERO
- Lamberto Adolfo QUETELET
- Francisco VON LISZT
- Carlos BINDING

Titulo IV:

ESCUELA SOCIOLOGICA

- El Delincuente y el Delito como Normales y Agentes Reguladores.
- El Consenso de la Sociedad.
- El Progreso Social y el Delito.
- El Concepto de Anomia.
- Teoria Sociologica - Emile DURKHEIM.
- Teoria Estructural Funcionalista -Robert MERTON.
- Teoria Ecologica - Robert PARK, Clifford SHAW, Henry MACKAY y Robert MCKENZI.

- Teoría de la Oportunidad Diferencial - Richard CLOWARD y Lloyd OHLIN.
- Teorías de las Subculturas Criminales - Stanley COHEN.
- Teoría de la Asociación Diferencial - Edwin SUTHERLAND.
- Teorías de la Neutralización - Gresham SYKES Y David MATZA

Titulo V:

ESCUELA PSIQUIATRICA, PSICOLOGICA Y PSICOANALITICA

- Escuelas Psiquiátricas y Psicológicas de la Criminalidad
- Escuela Psiquiátricas de la Criminalidad
- La Anormalidad del Delincuente
- La Enfermedad
- Escuelas Psicoanalíticas de la Criminalidad.
- Teoría de Sigmund FREUD
- Teoría de ALEXANDER y STAUB
- Teoría de ADLER
- Teoría de JUNG
- Teoría de EYSENCK
- Teoría de REIK

Titulo VI:

LABELLING APPROACH O REACCION SOCIAL

- Etiquetamiento y Rotulación.
- Desviación, Sociedad y Significación Social del Delito.
- Efecto Criminoso de la Pena.
- Desviación Primaria y Secundaria.
- Aportes y Críticas a las corrientes del Labelling Approach.

Titulo VII:

TEORIAS CONFLICTUALES

- Teoría Conflictual - Generalidades.
- Teoría de Ralph DAHRENDORF.
- Teoría de George VOLD.
- Teoría de Ralph QUINNEY.
- Teoría de Lewis COSER.
- Teoría de Austin TURK

Titulo VIII:

UNA BREVE APROXIMACION A LA NUEVA CRIMINOLOGIA.

- Teorías del Realismo.
- Derecho Penal Mínimo.
- Abolicionismo Penal
- Algunas Consecuencias Teóricas de la Criminología Crítica
 - El Descrédito de la Teoría del Consenso Social.
 - La Afirmación de la Normalidad del Delincuente.
 - El Etiquetamiento y la Reacción Social coexisten con la Manipulación del Poder.
 - La Comprensión de la inutilidad de la Pena.
 - Una Política Prescindente de la Intervención Estatal.
 - La Nueva Criminología - reforma o retorno.

BIBLIOGRAFIA

DOCTORADO EN DERECHO PENAL Y CIENCIAS PENALES
TESIS DOCTORAL
Dr. Javier Alejandro Bujan

TITULO I

INTRODUCCION A LA CRIMINOLOGIA

Contenidos Temáticos:

- La Criminología – Concepto.
- El Carácter Científico de la Criminología.
- Objeto de la Criminología.
- Método de la Criminología.
- Funciones de la Criminología.
- El Condicionamiento Estructural.

Facultad de Ciencias Jurídicas
Universidad del Salvador

DOCTORADO EN DERECHO PENAL Y CIENCIAS PENALES
TESIS DOCTORAL
Dr. Javier Alejandro Bujan

LA CRIMINOLOGIA:

CONCEPTO:

El vocablo criminología fue utilizado por primera vez por Pablo Topinard alrededor de 1883, sin embargo su conocimiento más amplio y popular ha surgido a partir de la obra del positivismo italiano, en especial por la utilización que del vocablo realizó Rafael Garofalo, que tituló su obra cumbre con aquella denominación en 1905.

La cuestión criminal siempre ha fascinado al hombre y parte de su estudio ya se encuentran en Platón y Aristóteles en la Antigua Grecia, donde se efectuaron observaciones críticas acerca de la correlación entre las situaciones socioeconómicas y la delincuencia individual o colectiva.

Posteriormente la cultura romana heredera intelectual del clasicismo griego sostuvo en la persona de Séneca la bondad del perdón de la primera ofensa por motivos psicológicos y correctivos.¹

Los glosadores, postglosadores y padres de la Iglesia se han expresado reiteradamente sobre la cuestión criminal relacionándola con el orden social y destacándose su relación con la pobreza en especial referencia a Santo Tomás de Aquino en el siglo XIII.

En un principio la criminología positivista en su análisis etiológico buscó la causa de la delincuencia en el hecho material, transformando la criminología en una ciencia naturalista; hoy totalmente superada esta posición, por la influencia de la filosofía y la política, como parte integrante del discurso han ampliado su objeto de estudio, transformándola en una herramienta útil para la protección de los derechos

¹ En igual sentido se ha expresado Osvaldo TIEGHI, TRATADO DE CRIMINOLOGIA, Editorial Universidad, Buenos Aires, Argentina, 1996, Pag.52.

INTRODUCCION A LA CRIMINOLOGIA

humanos y en una garantía respecto del poder del estado respecto de sus súbditos.

La Criminología no puede ser definida como antaño bajo el rótulo científico de la búsqueda causal de la delincuencia, así hoy sólo podemos afirmar lo que la criminología no es, más es casi imposible ponernos de acuerdo en lo que la criminología es o de lo que se ocupa.

Sin embargo buena parte de la doctrina moderna se ha puesto de acuerdo en que la criminología debe orientarse al estudio de los procesos sociales de definición de la criminalidad, la aplicación del castigo estatal derivado de la violación del status normativo y de la reacción social que tal conducta provoca en la comunidad.

" La criminología debe ocuparse de los procesos de creación de las normas penales, de las personas que están en relación con la conducta desviada, de los procesos de infracción y de desviación de esas normas, y de la reacción social que aquellas desviaciones o infracciones hayan provocado."²

En éste sentido la criminología a dejado de ser ciencia auxiliar del derecho penal, es independiente, autónoma y podríamos decir que crítica del derecho penal; ha dejado de tener relación directa con la criminalística³ y pretende olvidar el tiempo histórico donde el criminólogo era la justificación del poder del dominador y el status quo social. Se aspira a contar entre sus funciones con la transformación de la sociedad en una comunidad más justa y pacífica, con la máxima del iluminismo respecto a que la crítica perfecciona y ayuda al cambio social positivo.

En éste sentido la criminología es hoy parte de la sociología, y en así se nutre como disciplina sintetizadora de la filosofía, el derecho, la

² Lola ANTYAR DE CASTRO, citada por Alfonso REYES ECHANDIA, en CRIMINOLOGIA, Editorial Temis, Bogotá, Colombia, 1992.

³ Debemos entender por Criminalística a la disciplina auxiliar del derecho penal y del proceso penal que se ocupa del descubrimiento y verificación científica del delito y del delincuente. Puede ampliarse en Roberto ALBARRACIN, MANUAL DE CRIMINALISTICA, Editorial Policía Federal Argentina, Buenos Aires, Argentina, 1969, pag.30, citado por Raúl Tomás ESCOBAR, ELEMENTOS DE CRIMINOLOGIA, Editorial Universidad, Buenos Aires, Argentina, 1997, Pag. 109.

psicología, la psiquiatría, la política, la antropología, la economía y la historia.

EL CARÁCTER CIENTÍFICO DE LA CRIMINOLOGIA

Esta discusión doctrinaria acerca de la disciplina criminológica, por la adquisición del carácter científico, refleja mejor que ninguna otra las contradicciones teóricas de los planteamientos de la criminología clásica y contemporánea.

Para brindar una posición sobre el particular debemos definir que entendemos por ciencia, no sin antes advertir al lector que la mayoría de los doctrinarios y juristas no se han puesto de acuerdo respecto de ella, su alcance y contenido.

“ La criminología es ubicable en el territorio de las ciencias sociales y humanas, donde también se libraron y libran tenaces disputas epistemológicas⁴, que han llegado a poner en crisis y relativizar el valor de todo el cuadro de la ciencia.”⁵

La idea de la científicidad se une todavía a la concepción de la verdad irrefutable de los primeros intentos científicos, que concentraban la universalidad del conocimiento de sus diversas ramas en un período histórico; hoy nada más lejano de la realidad del concepto de ciencia actual, donde nos

⁴ Es útil la definición de la epistemología que realiza el autor, la cual comparto y que referencia a Gregorio KLIMOVSKY como el estudio de las condiciones de producción y de validación del conocimiento científico, excluyendo la acepción amplia que lo entiende como gnoseología, y abarca, en tal caso, los problemas del conocimiento general en LAS DESVENTURAS DEL CONOCIMIENTO CIENTÍFICO (UNA INTRODUCCION A LA EPISTEMOLOGIA), Editorial A-Z, Buenos Aires Argentina, 1994.

⁵ Carlos Alberto ELBERT, CRIMINOLOGIA LATINOAMERICANA, Editorial Universidad, Buenos Aires, Argentina, 1996, Pag.35.

INTRODUCCION A LA CRIMINOLOGIA

encontramos ante un panorama constantemente cambiante y sobre todo con un plexo científico imposible de conocer en toda su inmensidad.⁶

" Del mismo modo que existe una discusión en torno a los inicios de la sociología, otro tanto sucede en cuanto a la criminología, lo que pone de relieve una vez más las estrechas conexiones, entre ambas y, sobre todo, el carácter de ciencia social de ésta última. "⁷

El sólo devenir científico demuestra que sus proposiciones no son eternas y que responden a parámetros de relatividad temporales y espaciales, sin embargo no puede negarse el aporte de la ciencia al progreso de la humanidad. En menos de un siglo el ser humano devino de la aeronáutica primitiva al espacio exterior, desterró la lepra y encontró un tratamiento para la leucemia, éstos y otros tantos avances suceden con tanta celeridad que el ser humano se ha acostumbrado a una ciencia sin horizonte cierto.

Las ciencias naturales parecen haber aventajado a las restantes ciencias en éste progreso lineal y geométrico, más debemos recordar que aquellas se verán influidas por el plexo social, campo de las ciencias sociales y humanas de la que sostengo forma parte la criminología.⁸

" Es cierto que el mérito más perceptible en tal aceleración del progreso humano parece corresponder a las ciencias naturales o experimentales, pero tampoco es dable imaginarnos una organización social que, al menos en occidente, no éste impregnada de la construcción de las ciencias sociales iluministas. Sin una determinada forma de organización social, es difícil pensar en un campo tan libre y propicio como el que se

⁶ Expresaba Roberto BERGALLI, " siempre me he distanciado de la tesis que proclama la neutralidad científica de la ciencia, pues la considero insostenible, sobre todo en el campo de las ciencias sociales. En su entrevista con Mauricio MARTINEZ, en ¿ QUE PASA EN LA CRIMINOLOGIA MODERNA ?, Editorial Temis, Bogotá, Colombia, 1990, Pag.126.

⁷ Juan BUSTOS RAMIREZ, LA CRIMINOLOGIA, en Pensamiento Criminológico I, Editorial Temis, Bogotá, Colombia, 1983, Pag.15

⁸ Sostuvo PICCA que " La criminología no puede situarse sino en el terreno de las ciencias humanas y sociales y no en el de las ciencias exactas." en LA CRIMINOLOGIA, Breviarios, Fondo de Cultura Económica, México, 1987, Pag.40.

DOCTORADO EN DERECHO PENAL Y CIENCIAS PENALES
TESIS DOCTORAL
Dr. Javier Alejandro Bujan

concedió a las ciencias experimentales. Dicho gráficamente, no habría sido lo mismo un Galileo limitado por la Inquisición, que trabajando en plenitud.”⁹

El saber científico de las ciencias naturales teñido del modelo explicativo, causalista y real conllevó al adelanto de la humanidad y al desprestigio del método especulativo - filosófico y lógico de la antigüedad griega, romana y medieval. Ello perfectamente explica que el lanzamiento de la criminología iluminista adhiera fervientemente a los dictados de la razón como fuente de todas las cosas, por sobre las explicaciones metafísicas.

El modelo racionalista como paradigma científico ha aportado un método y un orden a la teoría del conocimiento, pero paralelamente ha creado la conciencia de una ciencia infalible, acuñada en verdades absolutas e irrefutables, que es inaceptable en los tiempos actuales.

En el entendimiento de una ciencia como relativa a un tiempo y espacio, diremos que podemos definirla como el conocimiento verificado y apoyado en razonamientos lógicos, según métodos previamente acordados y aceptados, para justificar y fundamentar las investigaciones en un campo de estudio, formulando resultados pretendidos como verdaderos hasta tanto no se puedan refutar falsos.

Las ciencias naturales pretendieron erigir a la verificación y comprobación experimental como uno de los elementos esenciales del carácter científico, razón que favoreció al positivismo criminológico en su hegemonía y que omitió considerar que sólo las ciencias duras son capaces de ofrecer dicha constatación.

No comparto, pues descripciones como la de Birkbeck “ Aunque se observan extensas discusiones sobre el contenido y orientación de la

⁹ Carlos Alberto ELBERT, *CRIMINOLOGIA LATINOAMERICANA*, Editorial Universidad, Buenos Aires, Argentina, 1996, Pag.36-37.

INTRODUCCION A LA CRIMINOLOGIA

criminología, nadie sostiene que la misma no sea ciencia. Los diferentes autores pueden variar en opinión respecto a qué es ciencia, y si la criminología es una ciencia madura o sólo una protociencia, pero todos reconocen que, como estudio del control social y/o de la conducta desviada, la criminología ocupa un lugar entre las ciencias que estudian al hombre, más específicamente, entre las ciencias sociales.¹⁰

Es cierto que para algunos doctrinarios las ciencias sociales deberían compartir el rótulo científico porque aún cuando no logran la exactitud, la universalidad y el grado de confrontación y verificación de las ciencias duras, mantienen rigurosidad, seriedad y objeto, más adelante que no deberíamos pretender incluir a la criminología dentro de las ciencias como una mera forma de alcanzar un status jerárquico superior, pues lo importante es que la disciplina criminológica alcance su propia realización en el convencimiento de un servicio franco, realista y serio respecto de los derechos humanos.

No cabe duda que la criminología de corte positivista, arraigada en el materialismo posee un carácter científico, pues su método es importado de las ciencias naturales¹¹; con el nuevo concepto de la criminología contemporánea es relativo otorgarle carácter científico según sea el alcance y finalidad que quiera dársele a esa rotulación.

Si se adopta la entidad científica para la criminología puede ser considerada como ciencia, no causal-explicativa¹², sino como del hombre, social, cultural y contingente.¹³

¹⁰ Christopher BIRKBECK, LA INVESTIGACION CRIMINOLOGICA: SU METODO, SU IMPORTANCIA Y SUS PRINCIPALES DIFICULTADES, Revista del Colegio de Abogados Penalistas del Valle, Cali, Colombia, 1986, Nro.15, Pag.67 citado por Carlos Alberto ELBERT, CRIMINOLOGIA LATINOAMERICANA, Editorial Universidad, Buenos Aires, Argentina, 1996, Pag.45.

¹¹ Puede ampliarse en Francisco LAPLAZA, Editorial Arayú, Buenos Aires, Argentina, 1954; Alfonso REYES ECHANDIA, CRIMINOLOGIA, Editorial Temis, Bogotá, México, 1996 y Michelangelo PELAEZ, INTRODUCCION AL ESTUDIO DE LA CRIMINOLOGIA, Editorial Depalma, Buenos Aires, Argentina, 1982.

¹² Posición contraria adoptan Michelangelo PELAEZ, INTRODUCCION AL ESTUDIO DE LA CRIMINOLOGIA, Editorial Depalma, Buenos Aires, Argentina, 1982. y Luis RODRIGUEZ MANZANERA, CRIMINOLOGIA, Editorial Porrúa, México, 1986

DOCTORADO EN DERECHO PENAL Y CIENCIAS PENALES
TESIS DOCTORAL
Dr. Javier Alejandro Bujan

Es necesario aclarar que la criminología reconocida como parte integrante de las ciencias humanas o sociales, incluirá otras disciplinas y ciencias, ya sea considerándolas como objeto de estudio o tomando sus metodologías de análisis. " las ciencias sociales incluyen todas las disciplinas que delimitan su campo de estudio en torno al hombre, pero no entendido como ser biológico, sino como individuo poseedor de libertad, lenguaje y cultura."¹⁴

Esta primera posición sobre el carácter científico de la criminología no presupone solamente una mera disquisición teórica sino que realmente trae aparejada una posición sobre la función y finalidad de la criminología.¹⁵ En el modelo tradicional causal-explicativo, prevaleció la criminología científica apoyada en la medicina y delimitando su objeto al delincuente. En cambio en la criminología científico-social tanto la medicina, como la antropología y hasta lo jurídico deben ser observados como partidas para la explicación del hecho social, tanto del hombre como integrante de la comunidad, tanto de la comunidad hacia el individuo.

Puede decirse que la explicación causal era observar en parte que la sociología estaba reducida a la norma positiva o al hecho ontológico, ejemplo más llano de ello puede darse en el positivismo jurídico, donde la

¹³ Coincido con la afirmación de Hilde KAUFMANN, que " la criminología no podría existir, en la medida que por tal se entienda la ciencia del delincuente y del delito concreto." en LA CRIMINOLOGIA COMO CRITICA SOCIAL, Revista NUEVO PENSAMIENTO PENAL, Año 2, 1973, Editorial Depalma, Buenos Aires, Argentina, 1973, Pag.62.

¹⁴ Carlos Alberto ELBERT, CRIMINOLOGIA LATINOAMERICANA, Editorial Universidad, Buenos Aires, Argentina, 1996, Pag.56.

¹⁵ En igual sentido expresaba Juan BUSTOS RAMIREZ " Esta discusión sobre el punto de partida de la criminología, al igual que sucede con la sociología, no tiene un carácter meramente historicista, sino que apunta a una controversia más profunda de carácter epistemológico. " en LA CRIMINOLOGIA, en Pensamiento Criminológico I, Editorial Temis, Bogotá, Colombia, 1983, Pag.16.

INTRODUCCION A LA CRIMINOLOGIA

norma era la que representaba los valores de toda una sociedad consensual, más debemos destacar que la consideración de la contracara se puede encontrar en las teorías de la reacción social, donde el objeto del criminólogo se circunscribe al estudio de los procesos definicionales por los que la sociedad criminaliza a los sujetos. Estimo que ambos extremos doctrinales pueden ser objetados porque el proceso que debe ajustarse como objeto relaciona al hombre y a la sociedad como integrantes de una comunidad.¹⁶

Otra posición, que no comparto es considerar a la criminología una ciencia empírica y otorgarle un carácter metacientífico, como expresará García Pablos de Molina, porque "aporta una información válida, fiable y contrastada de la explicación criminal...., dispone de un objeto de conocimiento propio, de un método o métodos y de un sólido cuerpo de doctrina es una ciencia empírica, una ciencia del ser, pero no una ciencia exacta." ¹⁷

Me parece estéril la discusión para ubicar a la criminología como ciencia, ya que la pluralidad de disciplinas que la integran, los diversos métodos de los que se vale y la especial función que se asigna actualmente fueron y serán objetos de discusión, por lo que adelantó mi opinión de catalogar a la criminología como una disciplina, sin que ello implique desconocer su carácter autónomo y su importancia creciente en las sociedades de capitalismo tardío.

En éste sentido comparto la posición del Profesor Dr.Carlos Elbert relacionada a que la criminología puede ser entendida como una disciplina científica, y la que explicaba el Profesor Dr.Eugenio Raúl Zaffaroni respecto a que la criminología "no se trata de una ciencia que cierra un horizonte de proyección en la forma de aislamiento de entes, sino que se

¹⁶ " Pero ni la criminalidad se puede explicar estrictamente desde el punto de vista de las ciencias sociales, ni el delito exclusivamente desde la óptica de las ciencias humanas." Winfried HASSEMER y Francisco MUÑOZ CONDE, INTRODUCCION A LA CRIMINOLOGIA Y AL DERECHO PENAL, Editorial Tirant lo blanch derecho, Valencia, España, 1989, Pag.27.

¹⁷ Antonio GARCIA PABLOS DE MOLINA, CRIMINOLOGIA — UNA INTRODUCCIÓN SUS FUNDAMENTOS TEORICOS PARA JURISTAS, Editorial Tirant lo blanch libros, Valencia, España, 1994.

DOCTORADO EN DERECHO PENAL Y CIENCIAS PENALES

TESIS DOCTORAL

Dr. Javier Alejandro Bujan

trata de un saber cuya delimitación epistemológica se produce por efecto de la ligazón a una columna vertebral, que es el sistema penal y su operatividad.”¹⁸

La disciplina científica criminológica es parte de las ciencias sociales o culturales, aún cuando el objeto y el método no son únicos o no se encuentran completamente delimitados.¹⁹ En éste sentido podría decirse que es parte integrante de la sociología jurídica y específicamente de la sociología juridico-penal.²⁰

La disciplina criminológica ha tenido diversas aceptaciones en Latinoamérica, sobre todo en base al positivismo criminológico, cuyo máximo exponente en la Argentina fue José Ingenieros. Esta autonomía y prestigio de la criminología se ha visto circunscripta a las escuelas etiológicas y al resurgir de la criminología contemporánea democrática de la última década.

“ El aislamiento en que la ciencia del derecho se recluyó y su distancia de las demás ciencias sociales en general (antropología, psicología, sociología), tuvo un claro motivo en la necesidad que tenían los regímenes autoritarios por apartar toda posibilidad de crítica a su legislación y en general a sus sistemas de control social.”²¹

¹⁸ Eugenio Raúl ZAFFARONI, CRIMINOLOGIA – APROXIMACION DESDE UN MARGEN, Editorial Temis, Bogotá, Colombia, 1993, Pag.19.

¹⁹ En éste sentido “ la sociología del derecho considera, entonces, al derecho como un fenómeno social (hecho social, acción social, modelo de conducta.), que sólo puede ser entendido en el contexto normativo al que una cultura en concreto atribuye significados, y trata de determinar funciones que cumple.” en Felipe FUCITO, SOCIOLOGIA DEL DERECHO, Editorial Universidad, Buenos Aires, Argentina, 1993, Pag.25.

²⁰ Para ampliar sobre sociología jurídica, delimitación, objeto y método, sociología juridico-penal, microsociología y macrosociología recomiendo la lectura de Alessandro BARATTA, CRIMINOLOGIA CRITICA Y CRITICA DEL DERECHO PENAL, Editorial Siglo XXI, México, 1991, 9-20.

²¹ Roberto BERGALLI y otros PENSAMIENTO CRIMINOLOGICO, UN ANALISIS CRITICO, Barcelona, España, 1983, Pag.9.

OBJETO DE LA CRIMINOLOGIA

La criminología tradicional había fijado su objeto en el delincuente, la criminología clásica en el delito y el paradigma de la reacción social en el proceso de definición social de la criminalidad, más será difícil la precisión respecto del objeto de la criminología contemporánea, precisamente en razón de su ubicación dentro de las denominadas ciencias sociales, donde generalmente el objeto es difuso.

El objeto entendido como la parte seccionada de la realidad del hombre que será sometida a estudio y verificación, será de complejo dilucidamiento teórico y empírico. Muestra de ello es la incorporación de ciertas disciplinas dentro de la criminología como la sociología judicial, la psicología criminal y más fuertemente la victimología.

Una discusión acabada del objeto de la criminología, puede llevar al lector a una historiografía de ésta disciplina. En un primer período la criminología unida al derecho penal y abarcativa de la cuestión filosófica y política, como una unidad de conocimiento entendía que el objeto indudablemente se centraba sobre el delito.²² Posteriormente por un lado el racionalismo filosófico, el asentamiento del capitalismo, el ascenso social de la burguesía, la consagración del método experimental en la ciencia, conllevo a que el positivismo desde la vertiente materialista hasta la vertiente jurídica crearan un carácter científico para la criminología utilizando el método de las ciencias físicas y consagrando su objeto exclusivo y excluyente al delincuente, su conducta anormal y antisocial.

La objetivización del delincuente pretendía la búsqueda de las causas de la delincuencia a los efectos de su erradicación, era en ciernes la manera de combatir la enfermedad del cuerpo social sano. Esta etiología no se verá afectada por el ingreso de factores sociológicos provenientes del modelo del estructuralismo, pues los aportes de Emile Durkheim y Robert

²² En éste sentido expresaba Eugenio Raúl ZAFFARONI, "La criminología no es un saber privado de valoraciones sino que ésta plétórico de valoración política y siempre lo ha estado." CRIMINOLOGIA - APROXIMACION DESDE UN MARGEN, Editorial Temis, Bogotá, Colombia, 1993, Pag.04.

DOCTORADO EN DERECHO PENAL Y CIENCIAS PENALES
TESIS DOCTORAL
Dr. Javier Alejandro Bujan

Merton, no harán más que demostrar que el delito puede en ciertas formas ser funcional a la estructura social, pero proseguirán la cuestión causal como base filosófica, aunque tratando de poner el énfasis en lo cuantitativo antes que en lo cualitativo.

Los desarrollos posteriores y correcciones del estructuralismo no variaron la concepción sobre el objeto criminológico y en tal consecuencia podemos mencionar a las teorías psicoanalíticas, las teorías ecológicas norteamericanas, las teorías de la asociación diferencial o las teorías de las subculturas criminales.

Será recién el modelo de la reacción social el que transformará definitivamente el objeto criminológico para situarlo en el poder definicional social de la criminalidad y la subsunción de éste rótulo en los individuos concretos alcanzados por el aparato punitivo institucional.

La reacción social y posteriormente el conflicto y la criminología de izquierda, neocapitalista o simplemente crítica han transformado la criminología desde las proposiciones normativas, médicas y psicológicas hacia las sociales, por lo que coincido con parte de la doctrina que la criminología sería una disciplina sui generis, que comparte elementos con el derecho, la sociología, la política, las ciencias físicas, la economía, la historia y la filosofía.

Esta irrupción de la sociología dentro de la criminología permitió al jurista acercarse a una visión general y completa de la criminalidad. La sociología pretendió como lo hizo con otras disciplinas apropiarse del campo de estudio de la criminología, afirmación ésta que puede observarse hasta respecto de la pretensión de una sociología jurídica o del derecho que englobase a la ciencia normativa²³

²³ En éste sentido cabe recordar la pretensión de Enrico FERRI de realizar la subsunción bajo la sociología. Puede ampliarse en Eugenio Raúl ZAFFARONI, TRATADO

INTRODUCCION A LA CRIMINOLOGIA

"Los tentáculos sociológicos alcanzaron a todas, en mayor o menor medida, provocándoles crisis de identidad epistemológica, a consecuencia de sus intervenciones. Basta enumerar a la economía, la antropología, la psicología, la etnología y la etnografía, e incluso la geografía (capítulo aparte merece la relación con la historia y la filosofía, que no son ciencias sociales), más la imposibilidad de consolidación de la sociología como una supraciencia social, precisamente por los problemas que le acarrea su carácter de ciencia del hombre, han favorecido la autonomía de otras tantas disciplinas social, entre ellas la criminología, que ocupan contemporáneamente el lugar que pretende aquella ciencia.²⁴

Entiendo que aunque a modo de intento teórico podríamos decir que el objeto de la criminología puede situarse en el estudio completo y exhaustivo de la realidad del sistema penal, del control social y del castigo, con especial interés en el análisis crítico y definicional de la criminalidad.²⁵

" Pienso que si se quiere comprender el objeto-criminología es preciso negar que el objeto tenga un sentido por sí mismo; es necesario comenzar a pensar que ha tenido y tiene un sentido en función de algo distinto. Externo. Pienso, en efecto, que bajo el término criminología se puede comprender una pluralidad de discursos, una heterogeneidad de objetos y de métodos, no homogeneizados entre sí, pero orientados hacia la solución de un problema común: como garantizar el orden."²⁶

DEL SALVADOR

ELEMENTAL DE DERECHO PENAL, Tomo II, Editorial Ediar, Buenos Aires, Argentina, 1988.

²⁴ Sobre los inconvenientes de la subsunción de la criminología dentro de la sociología puede verse Carlos Alberto ELBERT, CRIMINOLOGIA LATINOAMERICANA, Editorial Universidad, Buenos Aires, Argentina, 1996, Pags.95-97.

²⁵ En este sentido expresaba Alfonso REYES ECHANDIA, " En nuestra opinión la criminología tiene por objeto el estudio de la criminalidad, de las personas a ella vinculadas y de la reacción social que pueda suscitar en CRIMINOLOGIA, Editorial Temis, Bogotá, Colombia, 1992, Pag.26.

²⁶ Massimo PAVARINI, CONTROL Y DOMINACION - TEORIAS CRIMINOLOGICAS BURGUESAS Y PROYECTO HEGEMONICO, Editorial Siglo XXI, México, 1993, Pag.17-18.

DOCTORADO EN DERECHO PENAL Y CIENCIAS PENALES

TESIS DOCTORAL

Dr. Javier Alejandro Buján

No me cabe duda que el objeto de la criminología actual debe corresponderse con la realidad social. Más no puedo coincidir con la afirmación de que tal aptitud puede cercenar el tinte político y valorativo que debe adquirir la criminología moderna.²⁷

En síntesis considero que la criminología tendrá por objeto de estudio el control social, en su realidad histórica con la finalidad de buscar la paz social en el marco del respeto de los derechos humanos.²⁸

El control social, la reacción comunitaria frente al delito, la cuestión política y la justificación filosófica han enriquecido el objeto de la criminología actual. " Dicha ampliación del objeto de la criminología ha significado, cualitativamente, un indiscutible enriquecimiento de la reflexión científica sobre el problema criminal, al incorporar a ella aspectos y dimensiones hasta entonces no ponderadas. " ²⁹

²⁷ En tal sentido difiero parcialmente de la afirmación de Antonio García Pablos de Molina que expresaba " Se inserta en el mundo de lo real, de lo verificable, de lo mensurable, y no de los valores... como un fenómeno de la realidad. " en CRIMINOLOGIA – UNA INTRODUCCION A SUS FUNDAMENTOS TEORICOS PARA JURISTAS, Editorial Tirant lo Blanch Libros, Valencia, España, 1994, Pag.23, pues la criminología a la par de inserta en el mundo real y ser una disciplina fáctica de hechos, también debe indagar sobre la valoración de la sociedad, el poder y el establishment, atento a que lo contrario sería negar su natural condición para debatir la cuestión filosófica y política con participación crítica.

²⁸ En igual orden de ideas expresaba Eugenio Raúl ZAFFARONI, " La criminología es el saber (conjunto de conocimientos) que nos permite explicar como operan los controles sociales punitivos de nuestro margen periférico, que conductas y que actitudes promueven, que efectos provocan y como se los encubre en cuanto ello sea necesario o útil para proyectar alternativas a las soluciones punitivas o soluciones punitivas alternativas menos violentas que las existentes y más adecuadas al progreso social. " en CRIMINOLOGIA – APROXIMACION DESDE UN MARGEN, Editorial Temis, Bogotá, Colombia, 1993, Pag.20.

²⁹ Antonio GARCIA PABLOS DE MOLINA, LA APORTACION DE LA CRIMINOLOGIA AL ESTUDIO DEL PROBLEMA CRIMINAL, en la Revista

METODO DE LA CRIMINOLOGIA

El método será entendido como la búsqueda de proposiciones sobre el conocimiento del objeto de estudio propuesto o como la búsqueda de las verificaciones y constataciones de las hipótesis formuladas.³⁰

“ El tema de él o los métodos correctos es sumamente complejo, porque para fundamentar la elección o el modo de trabajo en las diversas vías de acceso al conocimiento del objeto, no sólo existen, como punto de partida, diferentes enfoques de carácter filosófico, sino también diferentes teorías provenientes del mismo campo de las ciencias sociales, con propuestas a veces muy encontradas. Hay, por ejemplo, teóricos del intercambio, conductistas, posestructuralistas, críticos, neofuncionalistas, fenomenólogos, biosociólogos, etnometodologistas, postpositivistas, interaccionalistas simbólicos, marxistas, etc.”³¹

Como explicamos anteriormente el método en las llamadas ciencias duras o formales, en referencia a las ciencias naturales se ha basado en la comprobación y la estadística, por ello la criminología de tinte materialista pretendió aplicar éste método al estudio de la criminalidad.

En la realidad actual, la criminología, bajo la égida de las ciencias sociales o humanas, ve insuficiente el método positivista para cubrir el abanico que representa su objeto de estudio.

El estudio causal no puede ser completamente abandonado, pero sí circunscripto a determinadas y excepcionales casos dentro de la sociología

DOCTRINA PENAL, Año 12-1989, Editorial Depalma, Buenos Aires, Argentina, 1989, Pag.633

³⁰ Puede ampliarse en Esther DIAZ y Mario HELLER, EL CONOCIMIENTO CIENTIFICO (HACIA UNA VISION CRITICA D ELA CIENCIA), Editorial Eudeba, Buenos Aires, Argentina.

³¹ Gregorio KLIMOVSKY, LAS DESVENTURAS DEL CONOCIMIENTO CIENTIFICO - UNA INTRODUCCION A LA EPISTEMOLOGIA, Editora A-Z, Buenos Aires, Argentina, 1994 citado por Carlos Alberto ELBERT, CRIMINOLOGIA LATINOAMERICANA, Editorial Universidad, Buenos Aires, Argentina, 1996, Pag.135.

DOCTORADO EN DERECHO PENAL Y CIENCIAS PENALES
TESIS DOCTORAL
Dr. Javier Alejandro Bujan

general de la criminalidad que pretende estudiar la criminología. En tal caso se permitirá a la etiología el estudio de las causas de las anormalidades concretas individuales que puedan surgir dentro del grupo social definido como criminal, en concreto entonces se dedicará al estudio p.e. del delincuente alienado, del delincuente psicópata, del delincuente esquizofrénico, etc.

El método de la disciplina criminológica será entonces a mi criterio interdisciplinario y empírico.³² En éste sentido la criminología moderna " sólo resulta posible en función a una integración científicamente multidisciplinaria." ³³

" No podrá afirmarse entonces que existe un método en criminología; el investigador empleará, entre los conocidos, aquel o aquellos que mejor se acomoden a la naturaleza de la investigación que pretende realizar y, desde luego, a las condiciones materiales en que deba actuar." ³⁴

" La interdisciplina de la criminología así entendida con las innegables dificultades y limitaciones que implica es hoy un principio metodológico imprescindible, tanto desde el punto de vista conceptual como

³² Coincido con la designación empírica y no experimental. Sobre el particular expresaba Antonio GARCIA PABLOS DE MOLINA que " La criminología es una ciencia empírica, pero no necesariamente experimental. El método experimental es un método empírico, pero no el único, y no todo método empírico, sin embargo, tiene por fuerza, naturaleza experimental." en CRIMINOLOGIA – UNA INTRODUCCION A SUS FUNDAMENTOS TEORICOS PARA JURISTAS, Editorial Tirant lo Blanch, Valencia, España, 1994, Pag.23.

³³ Jorge Alberto RIU y Guillermina TAVELLA de RIU, EN RESPUESTA A LA CRIMINOLOGIA CRITICA, Ediciones Macchi, Buenos Aires, Argentina, 1995, Pag. 15.

³⁴ Alfonso REYES ECHANDIA, CRIMINOLOGIA, Editorial Temis, Bogotá, Colombia, 1992, Pag.27.

INTRODUCCION A LA CRIMINOLOGIA

operativo.”³⁵ Se ha concebido también a la interdisciplinariedad como una esfera interna basada en la sociología jurídica y una externa en torno a las disciplinas comunes al fenómeno criminal.³⁶

Muy diversas disciplinas han intentado desde su margen una explicación al fenómeno criminal, tal intento lo hizo la filosofía, la antropología criminal, la sociología criminal, el derecho, la psicología criminal y la psiquiatría criminal; más todas fracasaron por no abarcar una versión generalizadora del universo de estudio; aquí precisamente radica el intento totalizador y multidisciplinario de la criminología.³⁷

En cuanto a la interdisciplinariedad sostengo que las diversas ramas que la componen deben ordenar sus productos para integrar la disciplina criminológica, abandonando la idea de una suma imprecisa y desordenada de conocimiento, para reemplazarla por un producto ordenado, homogéneo y coherente de conocimientos, que será un nuevo producto de la síntesis de sus componentes.³⁸

³⁵ Antonio GARCIA PABLOS DE MOLINA, MANUAL DE CRIMINOLOGIA – INTRODUCCION Y TEORIAS DE LA CRIMINALIDAD, Editorial Espasa Calpe, Madrid, España, 1988. Pags.51-53.

³⁶ En éste sentido expresaba Roberto BERGALLI “Se puede hablar entonces de la interdisciplinariedad en dos sentidos diferentes es un saber formado por la concurrencia de dos saberes especializados que son competencia de la sociología juridico-penal (interdisciplinariedad interna) y de la utilización de saberes producidos en el ámbito de competencia de otras disciplinas de la colaboración en temas específicos representados por otras disciplinas, o de la remisión a ellas (interdisciplinariedad externa).” en su entrevista con Mauricio MARTINEZ ¿ QUE PASA EN LA CRIMINOLOGIA MODERNA ?, Editorial Temis, Bogotá, Colombia, 1990, Pag.116-117.

³⁷ Antonio GARCIA PABLOS DE MOLINA, CRIMINOLOGIA – UNA INTRODUCCION A SUS FUNDAMENTOS TEORICOS PARA JURISTAS, Editorial Tirant lo Blanch, Valencia, España, 1994, Pag.25.

³⁸ Una posición contraria al interdisciplinarismo expuso Carlos TOZZINI diciendo “ es imposible concebir, por tanto, la existencia de un método común, interdisciplinario, en criminología, en el lugar de tantos métodos como enfoques del objeto admita el conocimiento antropológico.” en CRIMINOLOGIA: EL INDEBIDO CHOQUE DE DOS PARALELAS en Revista DOCTRINA PENAL, Editorial Depalma, Año 6-1983, Buenos Aires, Argentina, 1983, Pag.695.

DOCTORADO EN DERECHO PENAL Y CIENCIAS PENALES

TESIS DOCTORAL

Dr. Javier Alejandro Bujan

" El principio interdisciplinario, por tanto, es una exigencia estructural del saber científico, impuesto por la naturaleza totalizadora de éste, y no admite monopolios, prioridades o exclusiones entre las partes o sectores del tronco común. " ³⁹, aún cuando hemos sostenido que en las sociedades con desigual reparto de la riqueza la criminología debe propender a una perspectiva sociológica y protectora de los derechos humanos de los ciudadanos.

Puedo afirmar, con fundamento en doctrina que la criminología deberá tener un método científico empírico, práctico o fáctico. " Significa, ante todo, que se basa más en hechos que en opiniones, más en la observación que en los argumentos o silogismos. El jurista parte de una de las premisas correctas y deduce de ellas las oportunas consecuencias. El criminólogo analiza unos datos e induce las correspondientes conclusiones" ⁴⁰

La criminología entiendo se nutre principalmente de un método inductivo, consecuente con la afirmación de su calidad de ciencia empírica o fáctica, más descreo que ese sea el único método utilizado pues en determinadas oportunidades se vale también del método deductivo, pero en un grado significativamente inferior.

" De éste modo puede establecerse un sistema de retroalimentación, en el que cada conclusión particular, se corrige y

³⁹ Antonio GARCIA PABLOS DE MOLINA, CRIMINOLOGIA – UNA INTRODUCCION A SUS FUNDAMENTOS TEORICOS PARA JURISTAS, Editorial Tirant lo Blanch, Valencia, España, 1994, Pag.25.

⁴⁰ Antonio GARCIA PABLOS DE MOLINA, MANUAL DE CRIMINOLOGIA – INTRODUCCION Y TEORIAS DE LA CRIMINALIDAD, Editorial Espasa Calpe, Madrid, España, 1988